BOSNA I HERCEGOVINA
URED ZA RAZMATRANJE ŽALBI

БОСНА И ХЕРЦЕГОВИНА
КАНЦЕЛАРИЈА ЗА РАЗМАТРАЊЕ ЖАЛБИ

BOSNIA AND HERZEGOVINA
PROCUREMENT REVIEW BODY

Broj: JN2-01-07-1-2858-7/20
Sarajevo,23.12.2020. godine

Ured za razmatranje žalbi, rješavajući po žalbi ponuđača GRADPROM d.o.o. Srbac zastupan po punomoćniku Mili Antoniću ,advokatu iz Banja Luke od 06.10.2020. godine izjavljenoj na Tendersku dokumentaciju Ugovornog organa: JZU „Zdravstveni centar Brčko", Brčko distrikt u postupku javne nabavke sistema za upravljanje voznim parkom kao i nabava,ugradnja i održavanje GPS opreme, na osnovu čl. 103 i čl.111. Zakona o javnim nabavkama Bosne i Hercegovine (Službeni glasnik BiH" broj:39/14), i člana 193.st 1. i 2., i čl.230. stav 1 Zakona o upravnom postupku ("Službeni glasnik BiH" br:29/02, 12/04, 93/09 i 41/13) na sjednici Ureda za razmatranje žalbi, održanoj dana 23.12.2020. godine, donio je:

R J E Š E NJ E

1. Žalba ponuđača GRADPROM d.o.o. Srbac od 06.10.2020. godine se usvaja.
2. Poništava se Tenderska dokumentacija i Obavještenje o nabavci broj: 509-1-1-185-3-247/20 objavljeno na Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 05.10.2020. godine .
3. Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM ponuđača GRADPROM d.o.o. Srbac izvršit će se na osnovu posebnog Rješenja ovog organa.
4. Zahtjev ponuđača GRADPROM d.o.o. Srbac zastupan po punomoćniku Mili Antoniću ,advokatu iz Banja Luke za naknadu troškova žalbenog postupka izjavljenog u žalbi od 06.10.2020. godine usvaja se u iznosu od 614,25 KM.
5. Obavezuje se ugovorni organ JZU „Zdravstveni centar Brčko", Brčko distrikt,da žalitelju GRADPROM d.o.o. Srbac nadoknadi troškove žalbenog postupka u iznosu od 614,25 KM u roku od 15 dana od dana izvršnosti ovog Rješenja.

O B R A Z L O Ž E NJ E

Ugovorni organ, JZU „Zdravstveni centar Brčko", Brčko distrikt, objavio je Obavještenje o nabavci broj: 509-1-1-185-3-247/20 na Portalu javnih nabavki, datum slanja obavještenja na objavu 05.10.2020. godine u postupku javne nabavke nabavke sistema za upravljanje voznim parkom kao i nabava,ugradnja i održavanje GPS opreme.

Nezadovoljan sadržajem Tenderskog dokumenta ponuđač GRADPROM d.o.o. Srbac je izjavio od 06.10.2020. godine .

Ugovorni organ je postupajući u skladu sa odredbama člana 100. stav (5) Zakona o javnim nabavkama, proslijedio navedenu žalbu Uredu za razmatranje žalbi zajedno sa Odlukom u kojoj se izjašnjava o žalbenim navodima i dokumentacijom.

Žalitelj u žalbi navodi:

- U tenderskoj dokumentaciji, tačka 5.2. navedeno je: „Procijenjena vrijednost javne nabave (bez uključenog PDV-a) : 2.889,00 KM". Ugovorni organ od potencijalnih ponuđača zahtijeva da trebaju uz ponudu dostaviti dokaz o uredno provedenim ugovorima za posljednje tri godine (2017., 2018. i 2019. godinu), u iznosu ne manjem od 40.000,00 KM bez PDV-a.Navedenim je ugovorni organ postavio uslove koji nisu srazmjerni predmetu nabavke čime je postupio suprotno odredbama člana 44. stav (3) ZJN i suprotno odredbama člana 7. stav (4) Upustva za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije .
- Dalje, navedene odrebe sačinjene su u suprotno odredbama člana 49. stav 1. tačka a) Zakona .Sasvim je jasno da ugovorni organ nije zabtjevao uspješno iskustvo za period posljednje tri godine nego je nezakonito zabtjevao uspješno iskustvo za 2017., 2018. i 2019. godinu. Na ovaj način ugovorni organ diskriminisao je potencijalne ponuđače koji imaju iskustvo u izvršenju ugovora u 2020. godini. Dakle, potencijalnim ponuđačima koji imaju uspješno iskustvo u realizaciji ugovora u vezi sa predmetnom nabavke (iz tražene oblasti /podopolagački radovi/), u 2020. godini diskriminatorno je onemogućeno učešće u predmetnom postupku.
- U tenderskoj dokumentaciji, tačka 5.5. (strana 3) navedeno je: "Razdoblje na koje se zaključuje ugovor/okvirni sporazum: 48 mjeseci računajući od dana potpisa okvirnog sporazuma. Okvrini sporazum će se zaključiti na iznos raspoloživih sredstava - 60.000,00 KM a dobijene cijene će se primjenjivati 48 mjeseci od dana potpisa." Čak i pretpostavljenoj situaciji da je ugovorni organ propisao da je procinjena vrijednost nabavke 60.000,00 KM a da se okvirni sporazum zaključuje na 48. mjeseci ugovorni zahtijevanjem dokaza o uredno provedenim ugovorima za posljednje tri godine (2017., 2018. i 2019. godinu), u iznosu ne manjem od 40.000,00 KM bez PDV-a postavio bi uslove koji nisu srazmjerni predmetu nabavke.Čak i u gore pretpostavljenoj situaciji da je procijenjena vrijednost nabavke 60.000,00 KM ugovorni organ nije mogao zahtijevati dokaze o uredno provedenim ugovorima za posljednje tri godine (2017., 2018. i 2019. godinu), u iznosu ne manjem od 40.000,00 KM bez PDV-a nego maksimalno dokaz o uredno izvršenim ugovorima u vrijednosti na manjoj od 15.000,00 KM. (60.000,00 KM/4 godine).

Prije nego što se upustio u meritorno odlučivanje, ovaj organ je pristupio provjeri formalnih pretpostavki za ulaganje žalbe, koje moraju biti ispunjene na strani žalitelja, kako bi se uopće pristupilo njenom rješavanju, a odnose se na uslovljene pretpostavke u skladu sa članom 227. Zakona o upravnom postupku, čl.109 i čl.111 Zakona o javnim nabavkama BiH i utvrdio da su ispunjeni uslovi za postupanje po istoj na način kako definišu odredbe pozvanih članova.

Nakon što su prednje pretpostavke preispitane, ovaj organ je uvidom u dostavljenu dokumentaciju, te analizom svakog dokaza pojedinačno i u njihovoj međusobnoj vezi, a u odnosu na žalbene navode i propisani zakonski postupak, odlučio kao u dispozitivu odluke.

Polazeći od navoda žalitelja koji ističe da u tenderskoj dokumentaciji, tačka 5.2. navedeno je: „Procijenjena vrijednost javne nabave (bez uključenog PDV-a) : 2.889,00 KM". Ugovorni organ od potencijalnih ponuđača zahtijeva da trebaju uz ponudu dostaviti dokaz o uredno provedenim ugovorima za posljednje tri godine (2017., 2018. i 2019. godinu), u iznosu ne manjem od 40.000,00 KM bez PDV-a.Navedenim je ugovorni organ postavio uslove koji nisu srazmjerni predmetu nabavke čime je postupio suprotno odredbama člana 44. stav (3) ZJN i suprotno odredbama člana 7. stav (4) Upustva za pripremu modela standardne tenderske dokumentacije . te navoda žalitelja da je u tenderskoj dokumentaciji, tačka 5.5. (strana 3) navedeno je: "Razdoblje na koje se zaključuje ugovor/okvirni sporazum: 48 mjeseci računajući od dana potpisa okvirnog sporazuma. Okvrini sporazum će se zaključiti na iznos raspoloživih

sredstava - 60.000,00 KM a dobijene cijene će se primjenjivati 48 mjeseci od dana potpisa." Čak i pretpostavljenoj situaciji da je ugovorni organ propisao da je procijenjena vrijednost nabavke 60.000,00 KM a da se okvirni sporazum zaključuje na 48. mjeseci ugovorni zahtijevanjem dokaza o uredno provedenim ugovorima za posljednje tri godine (2017., 2018. i 2019. godinu), u iznosu ne manjem od 40.000,00 KM bez PDV-a postavio bi uslove koji nisu srazmjerni predmetu nabavke.Čak i u gore pretpostavljenoj situaciji da je procijenjena vrijednost nabavke 60.000,00 KM ugovorni organ nije mogao zahtijevati dokaze o uredno provedenim ugovorima za posljednje tri godine (2017., 2018. i 2019. godinu), u iznosu ne manjem od 40.000,00 KM bez PDV-a nego maksimalno dokaz o uredno izvršenim ugovorima u vrijednosti na manjoj od 15.000,00 KM. (60.000,00 KM/4 godine).

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ, između ostalog navodi:

„Vezano za navode podnositelja žalbe koji se nalaze pod točkama I. i III. u žalbi, ugovorno tijelo smatra da je podnositelj žalbe na pogrešan način protumačio kvalifikacione uslove koji su traženi od potencijalnih ponuditelja. Naime, u tenderskoj dokumentaciji pod točkom 5. Podaci o postupku javne nabave i točkom 8. Količina predmeta nabave je jasno naznačeno da procijenjena vrijednost nabave iznosi 2.889,00 KM a da će se okvirni sporazum zaključiti na iznos raspoloživih sredstava - 60.000,00 KM kao i to da će dobijeni iznosi iz ponuda potencijalnih ponuditelja poslužiti u svrhu rangiranja ponuda. Iznos od 2.889,00 KM predstavlja stvarnu procijenjenu vrijednost (vidi se iz Odluke o pokretanju postupka javne nabave broj: 218/20-222 od 28.09.2020. godine kao i iz tehničke specifikacije koja se nalazi u prilogu Odluke odnosno onu vrijednost koja se odnosi na zbir svih stavki iz tehničke specifikacije. To su u stvari cijene po jednom isporučenom uređaju odnosno po jednoj izvršenoj uslugi koje će se i primjenjivati tokom trajanja okvirnog sporazuma od 48 mjeseci i na osnovu kojih će ugovorno tijelo i vršiti rangiranje prispjelih ponuda. Budući da ugovorno tijelo prije pokretanja postupka javne nabave nije bilo u mogućnosti definirati okvirne količine predmeta nabave, odlučilo je zaključiti okvirni sporazum na iznos raspoloživih sredstava od 60.000,00 KM. Iz tenderske dokumentacije se također može vidjeti da je u Nacrtu okvirnog sporazuma o nabavi roba već upisan iznos na koji će se zaključiti okvirni sporazum a to je iznos 70.200,00 KM sa uključenim PDV-om tako da su svi potencijalni ponuditelji mogli vidjeti što predstavlja stvarnu procijenjenu vrijednost kao i vrijednost okvirnog sporazuma. Ugovorno tijelo je pripremilo tendersku dokumentaciju u skladu sa člankom 44. stav (3) ZJN. odnosno zahtijevalo je dokaz o uredno provedenim ugovorima u iznosu ne manjem od 40.000,00 KM bez PDV-a koji je potpuno srazmjeran predmetu javne nabave iz razloga kada se iznos od 60.000,00 KM podijeli sa vremenom trajanja okvirnog sporazuma (48 mjeseci ili 4 godine) dobijemo iznos od 15.000,00 KM. Budući da ugovorno tijelo zahtijeva dokaz o uredno provedenim ugovorima za posljednje (3) tri godine (2017., 2018. i 2019. godinu), kako je člankom 49. stav (1) ZJN. definisano, dobijemo iznos od 45.000,00 KM (15.000,00 KM x 3 godine). Iz svega navedenog se vidi da je ugovorno tijelo zahtijevanjem iznosa od 40.000,00 KM, kao ukupan iznos o uredno provedenim ugovorima, ispoštovao članak 44. stav (3) ZJN. kao i članak 7. stav (4) Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda i da je iznos od 40.000,00 KM srazmjeran predmetu javne nabave."

Daljim uvidom u spis ovaj organ je utvrdio slijedeće:

Tačkom 5.2 Tenderskog dokumenta propisano je slijedeće:

„Procjenjena vrijednost javne nabave (bez uključenog PDV-a).2.889,00 KM".

Tačkom 5.5 Tenderskog dokumenta propisano je slijedeće:

„Razdobljne na koje se zaključuje ugovor /okvirni sporazum:48 mjeseci računajući od dana potpisa okvirnog sporazuma. Okvirni sporazum će se zaključiti na iznos raspoloživih sredstava-60.000,00 KM a dobijene cijene će se primjenjivati 48 mjeseci od dana potpisa."

Tačkomm 13.2 Tenderskog dokumenta propisano je slijedeće:

„Sukladno članku 49. pod a) Zakona o javnim nabavama ponuđači trebaju uz ponudu dostaviti dokaz o uredno provedenim ugovorima u posljednje tri godine (2017,2018, 2019, godinu) u iznosu ne manjem od 40.000,00 KM bez PDV-a. Dokaz se dostavlja u obliku popisa provedenih ugovora sukladno članku 48.stavak 2 ZJN. Uz navedeni popis dostaviti i potvrde koje daje druga ugovorna stranka o njihovoj realizaciji. U slučaju da se takva potvrda iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne strane koja nije ugovorno tijelo, vrijedi izjava gospodarskog subjekta o uredno provedenim ugovorima uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju. Potvrda o uredno provedenim ugovorima mora sadržavati sljedeće podatke:naziv i sjedište ugovornih stranaka, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto provedbe ugovora, navode o uredno provedenim ugovorima."

U odnosu na na navedeno ovaj organ ističe da je članom 44. stav 3 Zakona o javnim nabavkama propisano da ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji određuje minimum kvalifikacionih uslova za kandidate/ponuđače, kao i dokumente koji su potrebni za njihovo dokazivanje te da isti obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s njim.Postavljeni uslovi ne smiju imati ograničavajući karakter na konkurenciju i moraju biti jasni i precizni. Članom 7 stav 6 Uputstva za pripremu modela tenderske dokumentacije i ponuda propisano je da u slučaju postupaka javne nabavke s namjerom zaključivanja okvirnog sporazuma , minimalni uslovi sposobnosti kandidata/ponuđača koje se zahtijevaju moraju biti srazmjerni procijenjenoj vrijednosti podijeljenoj s brojem godina za koje se sklapa okvirni sporazum ili brojem ugovora za koje se predviđa da će se zaključiti na osnovu okvirnog sporazuma. Imajući u vidu da je predmetnom tenderskom dokumentacijom propisano zaključivanje okvirnog sporazuma na period od 48 mjeseci a da je procijenjena vrijednost javne nabave (bez uključenog PDV-a). 60.000, 00 KM, uvjet propisan tačkom 13.2 Tenderskog dokumenta (dokaz o uredno provedenim ugovorima u posljednje tri godine (2017,2018, 2019, godinu) u iznosu ne manjem od 40.000,00 KM bez PDV-a.) nije usklađen sa prednje navedenim odredbama zakonskih i podzakonskih akata.

Sve prednje iznesno upućuje da je načinjen propust u pripremi sadržaja dokumenata postupka , te kako isti u značajnom utiče na ishod postupka, to je odlučeno kao u dispozitivu odluke.

Na navod žalitelja da je navedene odrebe sačinjene su u suprotno odredbama člana 49. stav 1. tačka a) Zakona .Sasvim je jasno da ugovorni organ nije zahtjevao uspješno iskustvo za period posljednje tri godine nego je nezakonito zahtjevao uspješno iskustvo za 2017., 2018. i 2019. godinu. Na ovaj način ugovorni organ diskriminisao je potencijalne ponuđače koji imaju iskustvo u izvršenju ugovora u 2020. godini. Dakle, potencijalnim ponuđačima koji imaju uspješno iskustvo u realizaciji ugovora u vezi sa predmetnom nabavke (iz tražene oblasti /podopolagački radovi/), u 2020. godini diskriminatorno je onemogućeno učešće u predmetnom postupku.

U Izjašnjenju na žalbu ugovorni organ, između ostalog navodi:
„Vezano za navode podnositelja žalbe koji se nalazi pod točkom II. u žalbi, ugovorno tijelo smatra da su žalbeni navodi neutemeljeni iz razloga što je kvalifikacioni uslov iz točke 13. Tenderske dokumentacije - Ostali uvjeti za kvalifikaciju stavka 2., definisao sukladno članku 49. pod a) ZJN. odnosno „ponuditelji trebaju uz ponudu dostaviti dokaz o uredno provedenim ugovorima za posljednje tri godine (2017., 2018. i 2019. godinu), u iznosu ne manjem od 40.000,00 KM bez PDV-a. Dokaz se dostavlja u obliku popisa provedenih ugovora sukladno članku 48. stavak 2. ZJN. Uz navedeni popis dostaviti i potvrde koje daje druga ugovorna stranka o njihovoj realizaciji. U slučaju da se takva potvrda iz objektivnih razloga ne može dobiti od ugovorne stranke koja nije ugovorno tijelo, vrijedi izjava gospodarskog subjekta o

uredno provedenim ugovorima uz predočavanje dokaza o učinjenim pokušajima da se takve potvrde osiguraju. Potvrda o uredno provedenim ugovorima mora sadržavati sljedeće podatke: naziv i sjedište ugovornih stranaka, predmet ugovora, vrijednost ugovora, vrijeme i mjesto provedbe ugovora, navode o uredno provedenim ugovorima". Iz navedenog uslova se vidi da je ugovorno tijelo postupilo u skladu sa člankom 49. stav (1) pod a) ZJN., člankom 48. stav (2) i stav (3) i člankom 44. ZJN. te da su u tenderskoj dokumentaciji definirani uvjeti odnosno minimum zahtjeva za kvalifikaciju ponuditelja kao i da propisani uvjeti nemaju ograničavajući karakter za konkurenciju.

Vezano za žalbeni navod iz točke II. žalitelja, Kancelarija za razmatranje žalbi se očitovala po žalbenom navodu i ocijenila ga neosnovanim u svom Rješenju broj: JN2-03-07-1-2263-9/20 od 24.09.2020. godine."

U odnosu na na navedeno ovaj organ ističe da je članom 44. stav 3 Zakona o javnim nabavkama propisano da ugovorni organ u tenderskoj dokumentaciji određuje minimum kvalifikacionih uslova za kandidate/ponuđače, kao i dokumente koji su potrebni za njihovo dokazivanje te da isti obavezno treba da budu srazmjerni predmetu javne nabavke i u skladu s njim.

Iako ugovorni organ tvrdi da je postupio shodno pravilima pozvanih članova, iznesene okolnosti , a niti sadržaj iznesenog pojašnjenja ovom organu, ne upućuju da je usklađeno postupio , uzevši da zakonodavac upućuje na period ne duži od tri godine , a što u odnosu na sadržaj kako je konkretno postavljen upućuje na strožije postavljene zahtjeve u odnosu na sadržaj pozvane odredbe.

U žalbi ponuđača GRADPROM d.o.o. Srbac od 06.10.2020. godine, postavljen je zahtjev za nadoknadu troškova žalbenog postupka, koji se sastoji od troškova sastava, žalbe u iznosu od 614,25 KM.

Imajući u vidu visinu postavljenog zahtjeva za troškove postupka, ovaj organ je u skladu sa odredbama Tarifnog broja 3. Tarife o nagradama i naknadi troškova za rad advokata („Službeni glasnik Republike Srpske" broj: 68/05), u konkretnom slučaju pristupio odlučivanju o troškovima ovog postupka, smatrajući da u konkretnom slučaju treba primjeniti tarife u postupcima u neprocjenjivim stvarima. Žalitelju pripada naknada troškova postupka za podnošenje žalbe u upravnom postupku u neprocjenjivom predmetu, to jest u iznosu od 450,00 KM u skladu sa članom 3. Tarife i Presudom Suda Bosne i Hercegovine broj: S1 3 U 023495 16 U od 16.03.2018.godine uvećan za paušalnu nagradu u iznosu od 25% i PDV i iznodu 17%, ukupno 614,25 KM.

U skladu sa navedenim, te u skladu sa članom 105. stav 2. Zakona o upravnom postupku kojim je propisano:"Kada u postupku učestvuju dvije ili više stranaka sa suprotnim interesima, stranka koja je izazvala postupak, a na čiju je štetu postupak okončan, dužna je protivnoj stranci nadoknaditi opravdane troškove koji su toj stranci nastali učestvovanjem u postupku. Ako je u takvom slučaju koja od stranaka djelimično uspjela sa svojim zahtjevom, ona je dužna nadoknaditi protivnoj stranci troškove srazmjerno dijelu svog zahtjeva s kojim nije uspjela. Stranka, koja je obiješću prouzrokovala protivnoj stranci troškove u postupku, dužna je toj stranci te troškove nadoknaditi" odlučeno je kao u dispozitivu ovog rješenja.

Povrat uplaćenih sredstava na ime naknade za pokretanje žalbenog postupka u iznosu od 500,00 KM izvršiti će se posebnim aktom, po konačnosti ovog Rješenja a u skladu sa članom 108.stav (7) ZJN i članom 4. Instrukcije o načinu uplate, kontrole i povrata naknada propisanih članom 108. ZJN ("Službeni glasnik BiH" broj: 86/14).

Uputstvo o pravnom lijeku

Ovo rješenje je konačan upravni akt. Protiv ovog rješenja može se podnijeti tužba u upravnom sporu pred Sudom Bosne i Hercegovine u roku od 30 dana od dana prijema rješenja.

Taksa na tužbu iznosi 100,00 KM.



PREDSJEDNICA VIJEĆA
mr. Nikolina Silak

Dostaviti:
- GRADPROM d.o.o. Srbac zastupan po punomoćniku Mili Antoniću ,advokatu iz Banja Luke
- JZU „Zdravstveni centar Brčko", Brčko distrikt
-evidenciji
- a/a